

мы денежного обязательства должника с дисконтом (разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору) с переходом прав кредитора на фактор (открытый факторинг) либо без такого перехода (скрытый факторинг). Договор факторинга необходимо отличать от сходных сделок. Зачастую сделать это достаточно сложно, поскольку договор факторинга является сложной сделкой, включающей в себя элементы различных видов обязательств.

Чаше всего договор факторинга отождествляют с уступкой требования. На наш взгляд, такое отождествление нецелесообразно, поскольку договор скрытого факторинга вообще не имеет ничего общего с уступкой требования, а договор открытого факторинга, хотя в своей основе и содержит цессию, однако существенными условиями его являются предмет и размер дисконта.

Кроме того, круг субъектов, которые могут являться факторами, ограничен: факторинг, согласно законодательству Республики Беларусь, является банковской операцией; осуществлять подобные сделки вправе только банки и небанковские кредитно-финансовые организации.

Кроме того, основные особенности факторинга по сравнению с обычной уступкой требования состоят в следующем: 1) при обычной уступке требования кредитор отвечает за действительность требования, но не отвечает за его исполнение должником, а при факторинге кредитор отвечает и за исполнимость переданного требования в случаях, предусмотренных договором; 2) уступка требования при факторинге действительна даже в случаях, когда между кредитором и должником существует соглашение о ее запрете или ограничении (ст. 157 БК), в то время как при обычной уступке соглашение о ее запрете делает уступку недействительной; 3) при осуществлении факторинга презюмируется недопустимость последующей уступки (ст. 158 БК), в то время как при обычной уступке требования такое ограничение отсутствует; 4) в рамках факторинга может быть произведена уступка исключительно денежного требования, в то время как предметом обычной уступки могут являться и иные требования.

Таким образом, открытый факторинг по своей правовой природе представляет собой договор, в качестве условий которого присутствует уступка требования.

О.В. Киселевич
БГЭУ (Минск)

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)

Эффективный режим несостоятельности является важнейшим фактором надежного экономического развития, гарантией возвратности долгов и укрепления коммерческих отношений.

Исторические памятники славянского права, посвященные банкротству, содержали немало достижений, которые могли быть адаптированы к современной коммерческой ситуации. С учетом значения института банкротства для современной экономики и перспектив ее развития каждому хозяйствующему субъекту, да и всем гражданам, полезно и необходимо знать историю, теорию и практику банкротства.

Сегодня одним из наиболее актуальных направлений реформирования белорусского законодательства является совершенствование действующего Закона «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», отвечающего как внутренним, так и международным потребностям.

Действующий Закон Республики Беларусь «Об экономической несостоятельности (банкротстве)» определяет неплатежеспособность как неспособность удовлетворить требования кредитора (кредиторов) по денежным обязательствам, а также по обязательствам, вытекающим из трудовых и связанных с ними отношений, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. При этом состояние неплатежеспособности преобразуется в банкротство при наличии двух условий:

- 1) неплатежеспособность должна иметь или приобретать устойчивый характер (т.е. должна быть абсолютной);
- 2) наличие неплатежеспособности устанавливает хозяйственный суд, или должник добровольно объявляет себя неплатежеспособным.

Российский законодатель в отличие от белорусского не указывает на абсолютный характер неплатежеспособности, а выделяет в качестве необходимых условий для возникновения состояния банкротства признание неплатежеспособности арбитражным судом и наличие неплатежеспособности в полном объеме.

Понятие «должник» при употреблении в законодательстве о несостоятельности существенно отличается по своему содержанию от традиционного подхода, применяемого в гражданском праве. Обычно этим термином обозначается сторона гражданско-правового обязательства, обязанная совершить определенные действия по требованию кредитора: передать товар, выполнить работу, уплатить деньги и т.д. В законодательстве о несостоятельности под должником понимается обязанная сторона в денежном обязательстве, которая должна уплатить кредитору денежную сумму.

Согласно действующему законодательству, процедура банкротства подразумевает участие не только несостоятельной компании (должника), но и кредиторов, учредителей предприятия, собственников имущества, а также иных заинтересованных лиц.

Процедуры банкротства:

1. Защитный период — процедура банкротства, применяемая к должнику с момента принятия хозяйственным судом заявления о банкротстве до окончания срока, определяемого в Законе «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», в целях проверки наличия основа-

ний для возбуждения конкурсного производства и обеспечения сохранности имущества должника.

2. Конкурсное производство — процедура банкротства, осуществляемая в целях максимально возможного удовлетворения требований кредиторов в установленной очередности, защиты прав и законных интересов должника, а также кредиторов и иных лиц в процессе санации, а при невозможности проведения санации или отсутствии оснований для ее проведения — в процессе ликвидации должника — юридического лица или прекращения деятельности должника — индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов.

3. Санация — процедура конкурсного производства, предусматривающая переход права собственности, изменение договорных и иных обязательств, реорганизацию, реструктуризацию или оказание финансовой поддержки должнику, осуществляемая для восстановления его устойчивой платежеспособности и урегулирования взаимоотношений должника и кредиторов в установленные сроки.

4. Ликвидационное производство — процедура конкурсного производства, применяемая к должнику, признанному банкротом, в целях ликвидации должника — юридического лица или прекращения деятельности должника — индивидуального предпринимателя и освобождения его от долгов, продажи имущества должника и соразмерного удовлетворения требований кредиторов.

5. Мировое соглашение представляет собой сделку между должником и кредиторами, оформленную в письменном виде и служащую для пересмотра требований с обеих сторон, с целью поиска оптимального решения (предоставления отсрочки платежа и т.д.).

6. К упрощенным процедурам банкротства относятся:

- банкротство ликвидируемого должника — юридического лица — если стоимость имущества должника — юридического лица, в отношении которого в соответствии с законодательством принято решение о ликвидации, недостаточна для удовлетворения требований кредиторов. Такое юридическое лицо ликвидируется в порядке, установленном Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», с учетом особенностей, предусмотренных для данной категории должников;

- банкротство отсутствующего должника — в случаях, когда отсутствуют должник — индивидуальный предприниматель либо руководитель должника, фактически прекративших свою деятельность, и установить их местонахождение не представляется возможным, заявление о банкротстве отсутствующего должника может быть подано кредитором, прокурором, налоговым и иным уполномоченным органом в порядке, установленном Законом «Об экономической несостоятельности (банкротстве)», с учетом особенностей, предусмотренных для данной категории должников.

90

□□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□□□□ □□□□□□□□.
□□□□□□□□.
□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□□□□□ □□□□□□□□□□
□□□□□□□□□□. □□□□□□□□□□.